

Delincuencia informática. Tiempos de cautela y amparo

**THOMSON REUTERS
ARANZADI**



Sumario

	<u>Página</u>
CAPÍTULO 1	
Los delitos informáticos tras la reforma del CP de 2010	17
EDUARDO DE URBANO CASTRILLO	
1. Introducción	17
2. La situación de partida.....	19
3. Alcance de la reforma de 22-6-2010	20
a. <i>Los principales puntos de la reforma, en materia de delincuencia informática</i>	21
b. <i>Otras cuestiones objeto de reforma</i>	24
4. Conclusiones críticas.....	27
CAPÍTULO 2	
El régimen jurídico de los delitos cometidos en internet en el derecho español tras la reforma penal de 2010	31
MOISÉS BARRIO ANDRÉS	
I. Introducción	32
II. ¿Existen los «delitos informáticos» o «delitos cibernéticos»?.....	33
III. Panorama comparado e internacional.....	35
IV. La ciberdelincuencia en el Código Penal español	37
V. Los distintos delitos en particular	39
1. <i>Delitos contra la confidencialidad, integridad y disponibilidad de datos o sistemas informáticos</i>	39

	Página
1.1. Intrusismo e interceptación de las comunicaciones («Hacking»).....	39
1.2. Protección de datos («habeas data»)	41
1.3. Daños y sabotajes («cracking»)	42
1.4. Abuso de sistemas informáticos	44
2. Delitos asociados a la informática	45
3. Delitos de contenido	47
4. Delitos relativos a las infracciones contra la propiedad intelectual y derechos conexos	49
VI. Conclusión	53
CAPÍTULO 3	
Prensa deportiva sobre menores en internet: régimen jurídico en España ..	57
M ^a PILAR COUSIDO GONZÁLEZ	
1. La edición de una publicación periódica (infantil y juvenil)	58
1.1. La edición de un medio de comunicación. El régimen de responsabilidades.....	58
1.2. Requisitos legales para editar medios destinados a menores o con contenidos sobre menores.....	60
1.2.1. Aspectos concernientes a la publicación	61
1.2.2. Aspectos concernientes a la empresa.....	67
1.2.3. Aspectos concernientes a la publicación periódica infantil/juvenil	70
2. La publicación periódica electrónica en España. Estar en línea o cómo difundir legalmente un medio electrónico.....	71
2.1. El marco objetivo de aplicación: ¿a qué actividades online se aplica la LSSI-CE?	71
2.2. El marco subjetivo de aplicación: ¿quiénes quedan obligados por la LSSI?	72
2.3. Los principios jurídicos y las normas sustantivas (derechos y obligaciones) que afectan a los obligados	73
2.4. Los procedimientos de aplicación de la LSSI: ¿cómo pueden perseguirnos las autoridades ante un ilícito?	79
2.5. Las sanciones por su falta de cumplimiento: ¿cuánto nos cuesta incurrir en un ilícito iusinformativo?	80

	Página
3. Aspectos jurídicos clave de la prensa electrónica sobre menores...	82
3.1. <i>Información sobre menores en internet</i>	82
3.1.1. Imagen y voz de menores en «Mi revista electrónica»: lo que sí se puede hacer	83
3.1.2. Imagen y voz de menores en «Mi revista electrónica»: lo que no se puede hacer	84
3.1.3. Datos personales de menores en «Mi revista electrónica»: lo que sí se puede hacer	86
3.1.4. Datos personales de menores en «Mi revista electrónica»: lo que no se puede hacer.....	90
3.2. <i>Propiedad intelectual y propiedad industrial de «Mi revista electrónica»</i>	91
3.2.1. Propiedad intelectual	91
3.2.2. Propiedad industrial	101
3.3. <i>Publicidad en «Mi revista electrónica»; promociones, ventas a distancia, ofertas directas de contratación, publicidad para menores, patrocinio</i>	105
3.3.1. Identificación de lo que sí es publicidad, en la comunicación electrónica.....	106
3.3.2. Leyes y códigos de conducta sobre publicidad interactiva.....	106
3.3.3. El patrocinio en «Mi revista electrónica»	110
3.4. <i>Contratos en «Mi revista electrónica»</i>	110
3.4.1. Contratos de trabajo de «Mi revista electrónica».....	111
3.4.2. Contratos online de «Mi revista electrónica»: condiciones generales de contratación y otros datos de inserción recomendada u obligada en el sitio web Normativa de referencia	117
4. Bibliografía y documentación	123

CAPÍTULO 4

Los delitos sexuales contra menores de trece años: en especial los cometidos a través de internet u otra tecnología de la información o la comunicación	129
--	-----

FRANCISCO JAVIER MUÑOZ CUESTA

1. Introducción	130
-----------------------	-----

	Página
2. Agresiones y abusos sexuales contra menores de trece años.....	131
a. Generalidades.....	131
b. Tipo básico.....	132
c. Tipos agravados.....	133
3. Ataques sexuales a menores de trece años cometidos a través de internet u otra tecnología.....	135
a. Introducción.....	135
b. Contenido del tipo.....	136
c. Concurso de delitos.....	138
4. Conclusión.....	139
CAPÍTULO 5	
Algunas consideraciones sobre el nuevo delito de Grooming.....	141
FAUSTINO GUDÍN RODRÍGUEZ-MAGARIÑOS	
CAPÍTULO 6	
TC y PC.....	147
RAMÓN GARCÍA ALBERO	
CAPÍTULO 7	
Comentario a los delitos informáticos de los arts. 197, 248 y 264 CP.....	151
ÓSCAR MORALES GARCÍA	
I. Intrusismo informático.....	151
II. Daños informáticos.....	157
III. Utilización indebida de tarjetas de crédito o débito.....	160
CAPÍTULO 8	
Descubrimiento y revelación de secretos.....	167
CARLOS SUÁREZ-MIRA RODRÍGUEZ	
ÁNGEL JUDEL PRIETO	
JOSÉ RAMÓN PIÑOL RODRÍGUEZ	
I. Descubrimiento y revelación de secretos.....	168
1. Introducción.....	168

	<u>Página</u>
2. <i>Tipos legales</i>	168
A. Apoderamiento para descubrir los secretos o vulnerar la intimidad	168
B. Interceptación y captación del sonido o de la imagen ..	169
C. Utilización de datos reservados contenidos en archivos	169
D. Acceso no autorizado a datos o programas informáticos.....	170
E. Divulgación de datos, hechos o imágenes	171
F. Cualificación por el especial deber del sujeto activo	171
G. Cualificación por el carácter sensible de los datos o la especial vulnerabilidad de la víctima	172
H. Cualificación por el ánimo de lucro	172
I. Hechos cometidos en el seno de una organización o grupo criminales.....	172
J. Personas jurídicas responsables	172
K. Cualificación por el carácter público del culpable	173
L. Secreto profesional.....	173
3. <i>Disposiciones comunes</i>	174
A. Datos reservados de personas jurídicas.....	174
B. Perseguibilidad	174

CAPÍTULO 9

«Hacking» legal al servicio de la investigación criminal: nuevos instrumentos para la investigación y prueba de la delincuencia informática	177
JUAN CARLOS ORTIZ PRADILLO	

1. La universalización del uso de la informática	178
2. La preocupación mundial por la investigación criminal de los ciberdelitos.....	179
3. Los nuevos instrumentos de «hacking» legal al servicio de la investigación criminal: la vigilancia electrónica en tiempo real.....	184
3.1. <i>La vigilancia electrónica sobre teléfonos móviles</i>	187
3.2. <i>El registro remoto de equipos informáticos</i>	191
4. La desidia legislativa en España frente a los nuevos retos de la ciberdelincuencia	195

	Página
4.1. <i>Solución a): la futura y desaconsejable doctrina «complementadora» de los tribunales</i>	197
4.2. <i>Solución b): la reforma de la LECrim</i>	199
5. Requisitos para la admisibilidad de los registros remotos de equipos informáticos en España.....	200
5.1. <i>Exclusividad jurisdiccional</i>	201
5.2. <i>Carácter secreto</i>	204
5.3. <i>Deber de colaboración de terceros</i>	205
5.3.1. <i>Deber de conservación y cesión de datos</i>	206
5.3.2. <i>Deber de información previa</i>	206
5.3.3. <i>Deber de ejecución material de la interceptación</i>	207
5.3.4. <i>Deber de confidencialidad</i>	207
5.3.5. <i>Deberes de colaboración y asistencia técnica</i>	208
5.4. <i>Especial motivación</i>	209
5.5. <i>Excepcionalidad: la especial gravedad de los hechos investigados</i>	211
5.6. <i>Descubrimientos casuales</i>	214
5.7. <i>Aseguramiento de la autenticidad e integridad de la información obtenida</i>	216
CAPÍTULO 10	
Las estafas	221
CARLOS SUÁREZ-MIRA RODRÍGUEZ	
ÁNGEL JUDEL PRIETO	
JOSÉ RAMÓN PIÑOL RODRÍGUEZ	
I. Las estafas.....	221
1. <i>Concepto</i>	221
2. <i>Elementos</i>	222
3. <i>Formas de aparición del delito</i>	224
4. <i>Estafa cometida por medios informáticos</i>	226
5. <i>Estafa cometida con instrumentos de pago</i>	227
6. <i>Penalidad</i>	227
7. <i>Estafas agravadas</i>	228
8. <i>Estafas específicas</i>	231

	Página
9. Estafas cometidas por personas jurídicas.....	232
CAPÍTULO 11	
Comentario a la clonación de tarjetas bancarias del art. 399 bis CP	233
ESTHER MORÓN LERMA	
MARÍA JOSÉ RODRÍGUEZ PUERTA	
1. La respuesta penal frente al uso fraudulento de los modernos instrumentos de pago	233
2. El delito de falsificación de tarjetas bancarias y cheques de viaje ..	235
2.1. <i>La alteración o falsificación</i>	235
2.2. <i>La tenencia destinada a la distribución o tráfico</i>	236
2.3. <i>El uso por quien no ha falsificado previamente</i>	237
3. La atribución de competencia en el enjuiciamiento del delito de falsificación de tarjetas bancarias y cheques de viaje	238
CAPÍTULO 12	
La doctrina de la ignorancia deliberada: ¿presunción de dolo?	239
JORGE NAVARRO MASSIP	
I. Introducción	239
II. La doctrina de la willfull blindness	240
III. La prueba sobre el dolo.....	241
IV. La ignorancia deliberada en la jurisprudencia del Tribunal Supremo.....	244
V. Jurisprudencia crítica con la doctrina de la ignorancia deliberada.	247
VI. La ignorancia deliberada como infracción de deberes.....	248
VII. Conclusión	250
CAPÍTULO 13	
La normativa internacional para la lucha contra la cibercriminalidad como referente de la regulación penal española	253
NORBERTO J. DE LA MATA BARRANCO	
ANA ISABEL PÉREZ MACHÍO	
I. Consejo de Europa	254

	Página
1. <i>El Convenio sobre Cibercriminalidad de Budapest, 23 de noviembre de 2001</i>	254
A. Introducción.....	254
B. Aspectos penales.....	256
C. Aspectos procesales.....	261
2. <i>Protocolo adicional sobre la incriminación de actos de naturaleza racista y xenófoba, cometidos a través de sistemas informáticos, aprobado en el seno del Consejo de Europa el 30 de enero de 2003</i> .	262
II. Unión Europea	264
1. <i>Preocupación europea por la protección de datos: primeros pasos hacia la criminalización de los ciberdelitos</i>	264
2. <i>Protección contra la pornografía infantil: un paso más en la lucha contra la cibercriminalidad</i>	267
3. <i>La Decisión Marco 2005/222/JAI</i>	267
III. La lucha contra la ciberdelincuencia en el ámbito de la OCDE	269
IV. Bibliografía.....	271

CAPÍTULO 14

Dos problemas particulares de cara a la persecución de los delitos informáticos (parte I)	273
ANA ISABEL PÉREZ MACHÍO	

1. La ley penal aplicable –y jurisdicción competente– en los supuestos de cibercriminalidad.....	273
1.1. <i>El principio de jurisdicción universal</i>	274
1.2. <i>Teoría de la acción y teoría del resultado</i>	275
1.3. <i>Teoría de la ubicuidad</i>	276

CAPÍTULO 15

Dos problemas particulares de cara a la persecución de los delitos informáticos (parte II)	279
ANA ISABEL PÉREZ MACHÍO	

I. Responsabilidad penal de los prestadores de servicios por hechos ajenos	280
1. <i>Ámbito europeo</i>	280

	<u>Página</u>
A. Las obligaciones de los prestadores de servicios de Internet a partir de la Directiva 2000/31/CE.....	280
B. Las obligaciones de los prestadores de servicios de Internet a partir de la Directiva 2002/58/CE.....	282
C. Las obligaciones de los prestadores de servicios de Internet a partir de la Directiva 2006/24/CE.....	284
D. Síntesis	286
2. <i>Implementación en el Estado español de las directivas europeas</i>	286
3. <i>La responsabilidad penal de los prestadores de servicios por conductas ajenas en el ordenamiento jurídico español</i>	289
A. Responsabilidad penal de los prestadores de servicios por hechos ajenos a título de partícipes o de coautores	289
B. Responsabilidad por conductas activas y por conductas omisivas	294
II. Bibliografía.....	300